**ΕΝΣΤΑΣΗ ΕΠΙ ΕΙΔΙΚΗΣ ΔΙΑΤΑΓΗΣ**

Ημ/νία υποβολής ***05/14/2023***

**Ερώτηση**

ΠΑΡΑΚΑΛΏ ΘΑ ΉΘΕΛΑ ΝΑ ΜΟΥ ΔΙΕΥΚΡΙΝΊΣΕΤΕ ΠΟΙΟΣ ΕΙΝΑΙ ΑΡΜΟΔΙΟΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΔΙΚΑΣΗ ΤΗΣ ΕΝΣΤΑΣΗΣ ΕΠΙ ΕΙΔΙΚΗΣ ΔΙΑΤΑΓΗΣ;

* ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΟΡΙΣΤΙΚΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ ΔΙΑΠΙΣΤΩΘΗΚΑΝ ΕΛΑΤΤΩΜΑΤΑ ΚΑΙ ΔΟΘΗΚΕ ΕΙΔΙΚΗ ΔΙΑΤΑΓΗ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΑΝΑΔΟΧΟ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΤΟΥΣ
* Ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ ΕΚΑΝΕ ΕΝΣΤΑΣΗ ΕΠΙ ΑΥΤΗΣ
* ΚΑΤΟΠΙΝ ΑΥΤΟΥ ΠΟΙΕΣ ΕΙΝΑΙ ΟΙ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΕΣ ΠΟΥ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΑΚΟΛΟΥΘΗΘΟΥΝ;

**Απάντηση:**

Σύμφωνα με την παρ. 5 Άρθρου 170 Ν. 4412 /2016 (πρό της τροποποιήσεως με τον Ν. 4782/2021) («Προσωρινή παραλαβή του έργου»):

*Στην περίπτωση που η επιτροπή διαπιστώσει την ύπαρξη απορριπτέων ή ελαττωματικών ουσιωδών εργασιών συντάσσει το πρωτόκολλο προσωρινής παραλαβής, σύμφωνα με την παρ. 4 και προτείνει την αναβολή της παραλαβής μέχρι την αποκατάσταση των αναφερομένων εργασιών.*

*Το εν λόγω πρωτόκολλο υπογράφεται από την επιτροπή και τον ανάδοχο και διαβιβάζεται με τις απόψεις της Διευθύνουσας υπηρεσίας επί της ένστασης του αναδόχου στην προϊσταμένη αρχή η οποία εξετάζει το πρωτόκολλο και την ένσταση και εκδίδει τη σχετική απόφαση. Η απόφαση αυτή κοινοποιείται αμελλητί στον ανάδοχο, μαζί με ειδική διαταγή της Διευθύνουσας υπηρεσίας για την αποκατάσταση και είναι υποχρεωμένος να αποκαταστήσει τις απορριπτέες ή ελαττωματικές εργασίες εντός συγκεκριμένου χρονικού διαστήματος. Από την ημερομηνία κοινοποίησης της ειδικής διαταγής στον ανάδοχο αναστέλλεται η προθεσμία αυτοδίκαιης έγκρισης της προσωρινής παραλαβής. Μετά την παρέλευση του χρόνου αυτού ή αν ο ανάδοχος ειδοποιήσει ότι αποκατέστησε αυτές τις εργασίες, η Διευθύνουσα Υπηρεσία ενημερώνει αμελλητί τον πρόεδρο της επιτροπής παραλαβής, ο οποίος προσκαλεί άμεσα την επιτροπή παραλαβής η οποία συντάσσει εντός ευλόγου χρονικού διαστήματος και πάντως όχι περισσότερο των δεκαπέντε ημερών και υπογράφει από κοινού με τον ανάδοχο συμπληρωματικό πρωτόκολλο. Το συμπληρωματικό πρωτόκολλο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος του αρχικού πρωτοκόλλου και διαβιβάζεται* ***με ένσταση του αναδόχου για έγκριση από την Προϊσταμένη αρχή η οποία το εγκρίνει εντός μηνός από την υποβολή του.***

***Ταυτόχρονη διενέργεια Προσωρινής και Οριστικής Παραλαβής.***

Εφόσον δεν έχει διενεργηθεί Προσωρινή Παραλαβή και παρέλθει ο χρόνος της Οριστικής Παραλαβής, πρέπει να γίνει ταυτόχρονη Προσωρινή και Οριστική Παραλαβή *(ΣτΕ 2443/2006).* Μόνο στην περίπτωση αυτή χωρεί ταυτόχρονη διενέργεια Προσωρινής και Οριστικής Παραλαβής.

**ΑΠΟΦΑΙΝΟΜΕΝΑ ΟΡΓΑΝΑ**

Τα Όργανα που αποφασίζουν ή γνωμοδοτούν σε θέματα έργων που εκτελούνται από τους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΟΤΑ) υπάγονταν στο Αρθρο 17 («Επίλυση διαφορών¨) του ΠΔ 171 της 15.5/2.6.87 (Α' 84). Με την ψήφιση του Ν. 4412/2016 οι εν λόγω ρυθμίσεις καταργήθηκαν με την παράγραφο 1 περ. 67 του άρθρου 377.

Αποφαινόμενα Όργανα στα Δημοτικά Έργα είναι η Οικονομική Επιτροπή, η οποία αποτελεί συλλογικό όργανο, αρμοδιότητες της οποίας, μεταξύ άλλων, αποτελεί (στοιχείο ζ’) η άσκηση καθηκόντων αναθέτουσας αρχής για τις συμβάσεις έργων και μελετών, ανεξαρτήτως προϋπολογισμού (πλην των περιπτώσεων απευθείας ανάθεσης που υπάγονται στην αρμοδιότητα του δημάρχου και των περιπτώσεων του άρθρου 44 του ν. 4412/2016) και (στοιχείο ι’) αποφασίζει για την υποβολή προσφυγών στις διοικητικές αρχές και αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ένδικων βοηθημάτων και των ένδικων μέσων, σύμφωνα με τις προβλέψεις του Άρθρου 72 του Ν. 3852/2010 («Καλλικράτης») (όπως είχε τροποποποιηθεί με το άρθρο 3 Ν.4623/2019 ,ΦΕΚ Α 134,το άρθρο 10 Ν.4625/2019 ,ΦΕΚ Α 139, το άρθρο 177 Ν.4635/2019 ,ΦΕΚ Α 167,το άρθρο 10 παρ.4 Ν.4674/2020 ,ΦΕΚ Α 53) και αντικαταστάθηκε με το άρθρο 40 παρ.1 Ν.4735/2020 ,ΦΕΚ Α 197/12.10.2020,

Παράλληλα σύμφωνα με την παρ. 2 του ανωτέρω Άρθρου, οι αρμοδιότητες της Οικονομικής Επιτροπής είναι αποκλειστικές. Με ειδική απόφαση που λαμβάνεται ομόφωνα, η Οικονομική Επιτροπή μπορεί να παραπέμπει συγκεκριμένο θέμα της αρμοδιότητάς της στο δημοτικό συμβούλιο για τη λήψη απόφασης, εφόσον κρίνει ότι αυτό επιβάλλεται από την ιδιαίτερη σοβαρότητά του.

Ο Νομοθέτης στον Ν. 4412/2016 ακολουθεί την ορθή κατεύθυνση και απαιτεί η ΔΥ και η ΠΑ όταν εκδίδουν πράξεις ή Αποφάσεις τους να ενημερώνουν πλήρως τον ενδιαφερόμενο όσον αφορά την δυνατότητα άσκησης ένστασης κατ’ αυτών. (Από την παλαιότερη Νομολογία, σύμφωνα με την ***ΣτΕ 2801/1998 (σκέψη 3)***, προκειμένου να καταστεί δυνατή η υπό του ενδιαφερομένου εμπρόθεσμη τήρηση της διαδικασίας αυτής, πρέπει, κατά την έννοια των αυτών διατάξεων, αλλά και εκ λόγων χρηστής διοικήσεως, να γνωστοποιείται από την υπηρεσία στον ενδιαφερόμενο δι` ειδικής μνείας καταχωρουμένης σε αυτή την ίδια την πράξη ή στο τυχόν συνοδεύον αυτή έγγραφο, ότι η συγκεκριμένη διοικητική πράξη υπόκειται σε ενδικοφανή προσφυγή και να προσδιορίζεται συγχρόνως το όργανο ενώπιον του οποίου ασκείται η ενδικοφανής αυτή προσφυγή, ως και η προς τούτο τασσομένη από το νόμο προθεσμία. Συνέπεια δε αυτού είναι ότι, εάν η διοίκηση δεν τηρήσει την υποχρέωσή της αυτή, η παράλειψη του ενδιαφερομένου να ασκήσει κατά της βλαπτικής γι` αυτόν πράξεως της υπηρεσίας, εντός της προς τούτο τασσομένης προθεσμίας, την υπό του νόμου προβλεπόμενη ενδικοφανή προσφυγή

* δεν καθιστά απαράδεκτο το ασκηθέν από αυτόν ενώπιον των αρμοδίων Δικαστηρίων ένδικο μέσο της προσφυγής αλλά
* ερευνάται από τα δικαστήρια αυτά το παραδεκτό και βάσιμο της προσφυγής εν αναφορά προς την υποκείμενη στην ενδικοφανή διαδικασία πράξη, εκτός του παραδεκτού το οποίον αναφέρεται σε αυτή ταύτη την τήρηση της ενδικοφανούς διαδικασίας και το οποίο θεραπεύεται εκ της παραλείψεως της διοικήσεως να προβεί στη σχετική ενημέρωση του ενδιαφερομένου *(ΣτΕ 222/1997, 1627/1996, 2309/1995*).